

РЕШЕНИЕ

«17» ноября 2014 года

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело №103, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Триотэк» (далее – ООО «Триотэк»; ИНН 5916025210; юридический адрес: 614990, г. Пермь, ул. Солдатова, 44, оф. 1) по факту рассылки 02.12.2013 г. на номер «<...>» sms-сообщения рекламного характера с признаками нарушения:

- ч. 1 ст. 18 Федерального закона от 13.03.2006 г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в присутствии:

- заявителя – физического лица – (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, – ООО «Триотэк» (не явился; уведомлен надлежащим образом);

- представителя заинтересованного лица - ООО «Девино Телеком» (не явился; уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило заявление физического лица (вх.№121 от 10.01.2014 г.) по факту рассылки 02.12.2013 г. в 13:38 на номер заявителя «<...>» sms-сообщения следующего содержания:

«Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км. «<...>»

(идентификатор отправителя - «<...>» ; sms-центр - «<...>»),

без согласия на их получение, с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Информация, содержащаяся в полученном заявителем sms-сообщении, является по своему содержанию и форме рекламной, поскольку отвечает всем требованиям, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе: реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Законом о рекламе в **ч. 1 ст. 18** установлено, что распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено.

Представленная ОАО «МТС» детализация услуг, оказанных абоненту-заявителю 02.12.2013 г., (вх.№1784 от 27.02.2014 г.) и представленное заявителем изображение вышеуказанного сообщения подтверждает факт получения заявителем данного сообщения.

Заявитель утверждает, что не давал согласия на получение рассматриваемых сообщений.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушение ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей (п.4 ст.3 Закона о рекламе). Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение ч. 1 ст. 18 в соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

Согласно определению, содержащемуся в п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламораспространителем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и использованием любых средств.

Указанный в детализации абонента-заявителя номер sms-центра «<...>» в соответствии с реестром Российской системы и плана нумерации закреплен за оператором связи ОАО «ВымпелКом».

Согласно ответу оператора (вх.№1624 от 24.02.2014 г.), рассматриваемое sms-сообщение было отправлено ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» (ИНН 7715829230; 127018, г.Москва, Суцевский Вал, 16, стр. 4), с которым у ОАО «ВымпелКом» заключен Договор об оказании услуг связи «Билайн» № «<...>» от 18.01.2012 г., а также Дополнительное соглашение № «<...>» от 18.01.2012 г. на оказание услуг «Корпоративные SMS сервисы».

В рамках предоставления услуг по данному договору ОАО «ВымпелКом» (Исполнитель) как оператор связи принял на себя обязанность по приему, обработке, передаче коротких текстовых сообщений (sms-сообщений) от Абонента (ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ») к Пользователям (п.1.2. соглашения).

Согласно условиям соглашения ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» получило доступ к Интерфейсу (платформе sms-центра, являющейся техническим средством связи), посредством которого получило возможность отправки sms-сообщений через Интернет, посредством Web-интерфейса по телематическим каналам. При этом в качестве отправителя sms у Абонента-получателя может отображаться sms-центр Билайн, имеющий номер «<...>». Данный номер является технологическим шлюзом, выполняющим функции приема/отправки входящих/исходящих сообщений между абонентами ОАО «ВымпелКом» и абонентами других операторов мобильной связи.

Основной функцией sms-центра в этом случае является маршрутизация сообщений и управление процессом доставки от отправителя сообщения до получателя по сети подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом».

По условиям договора Абоненту разрешалось использовать sms-центр для рассылки sms-сообщений в целях оказания информационно-справочных услуг, предоставляемых пользователям.

В соответствии с условиями дополнительного соглашения абонент обязуется не использовать предоставляемую услугу в целях распространения sms-сообщений, предназначенных по своему содержанию неопределенному кругу лиц, в адрес пользователей, не давших свое согласие на получение таких сообщений.

В свою очередь ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в материалы данного дела были представлены сведения (вх.№5237 от 19.05.2014 г.), согласно которым рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Триотэк» (ИНН 5916025210; 614990, г. Пермь, ул. Солдатова, 44, оф. 1).

ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» предоставляет ООО «Триотэк» техническую возможность отправки sms-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» на основании договора №ДТ-К/013533 от 16.10.2013 г. и Дополнительного соглашения №1 от 16.10.2013 г. Указанные документы были представлены ООО «ДЕВИНО ТЕЛЕКОМ» в материалы дела.

На основании п.3.3.1. Дополнительного соглашения ООО «Триотэк» (Заказчик) обязано соблюдать требования законодательства РФ, в т.ч. Закона «О рекламе».

Как следует из п.3.3.2. Дополнительного соглашения Заказчик обязан получить от Абонента письменное согласие на получение sms-сообщений.

Согласно п.3.3.3. и п.3.3.4. ответственность за содержание sms-сообщений, за присваиваемый адрес отправителя, используемые номера Абонентов для отправки sms-сообщений несет Заказчик.

Процесс отправки sms-сообщений через программу для ЭВМ «DEVINO Platform» включает в себя несколько стадий. Заказчику предоставляется Личный кабинет в программе для ЭВМ «DEVINO Platform». Заказчик авторизуется в Личном кабинете путем ввода логина и пароля. В Личном кабинете Заказчик загружает в адресную книгу список телефонов для последующей отправки sms-сообщений.

Затем в Личном кабинете Заказчик формирует текст sms-сообщения. Далее Заказчик формирует отправку sms-сообщений по заданным абонентам.

Таким образом, ООО «Триотэк» формирует базу абонентов, получает письменные согласия абонентов, формирует текст сообщений и осуществляет рассылку самостоятельно.

На основании вышеизложенного, рекламораспространителем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «Триотэк».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь п. 1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе, и в соответствии с п.п. 37-42, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию, распространенную 02.12.2013 г. в 13:38 путем рассылки sms-сообщений на номер абонента-заявителя «<...>», следующего содержания:

«Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км. «<...>»,

ненадлежащей рекламой,

а общество с ограниченной ответственностью «Триотэк» (далее – ООО «Триотэк»; ИНН 5916025210; юридический адрес: 614990, г. Пермь, ул. Солдатова, 44, оф. 1) нарушившим **ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе**, согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ООО «Триотэк» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «1» декабря 2014 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

1 декабря 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Былина Д.А. – специалист-эксперт отдела рекламы

на основании своего решения от 1 декабря 2014 г. по делу №103 о признании информации, распространенной путем рассылки 02.12.2013 г. в 13:38 на абонентский номер «<...>» sms-сообщения следующего содержания:

«Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км. «<...>»,

ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Триотэк» (далее - ООО «Триотэк»; ИНН 5916025210; юридический адрес: 614990, г. Пермь, ул. Солдатова, 44, оф. 1) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

- ч. 1 ст. 18 Закона о рекламе, согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в том числе следующего содержания: **«Так вы еще не ездили! Плати только за км. Посадка 0! 20 руб/км. «<...>».**

2. ООО «Триотэк» в **двадцатидневный срок с момента получения предписания** представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.